

РЕШЕНИЕ

по делу № 77-11к

28.04.2014 года

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела №77-11к о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Воронежского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>,

в присутствии представителей:

заявителя: Бюджетного учреждения Воронежской области «Бобровский психоневрологический интернат» <...>,

ответчика: ООО «Экостройсервис» <...>,

в отсутствие должным образом уведомленных: ответчиков - ООО «СтройМонолит», ООО «СтарЛайт», ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ» (заказные письма и телеграммы, направленные по юридическим адресам указанных организаций возвратились с пометкой «отсутствие адресата»); заинтересованных лиц - ООО «СтримИнвест», ООО «Рубикон»,

рассмотрев дело № 77-11к, возбужденное по заявлению Бюджетного учреждения Воронежской области «Бобровский психоневрологический интернат» (БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат») в отношении ООО «СтройМонолит», ООО «СтарЛайт», ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «Экостройсервис» в связи с выявлением признаков нарушения требований п.2 ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), **установила:**

20.11.2012 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (Воронежское УФАС России) поступило заявление Бюджетного учреждения Воронежской области «Бобровский психоневрологический интернат» (БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат») в отношении ООО «СтройМонолит», ООО «СтарЛайт», ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «Экостройсервис» об участии в соглашении, которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на выполнение работ по капитальному ремонту жилого корпуса №9 в БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат» (реестровый номер торгов — 0131200001013004229) (далее — аукцион).

Приказом руководителя Воронежского УФАС России от 28.02.2014 года № 39 возбуждено дело № 77-11к в отношении ООО «СтройМонолит», ООО «СтарЛайт», ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «Экостройсервис» по признакам нарушения, предусмотренного п.2 ч.1 ст.11 Закона о защите конкуренции.

Определением от 11.03.2014 года рассмотрение дела №77-11к назначено на 26.03.2014 года.

Определением от 26.03.2014 года рассмотрение дела отложено на 21.04.2014 года. Для вынесения решения по делу объявлялся перерыв до 28.04.2014 года.

Изучив материалы дела, истребованные документы, выслушав пояснения сторон, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о наличии между ООО «СтройМонолит», ООО «СтарЛайт», ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «Экостройсервис» ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на выполнение работ по капитальному ремонту жилого корпуса №9 в БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат» (реестровый номер торгов —

0131200001013004229).

Указанный вывод следует из существующих обстоятельств и доказательств, имеющих в материалах дела.

25.10.2013 года уполномоченным органом - Управлением государственного заказа и организации торгов Воронежской области на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона для нужд заказчика - БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат».

Начальная (минимальная) цена контракта - 86 670 030, 00 рублей.

Торги проводились на электронной торговой площадке - ООО «РТС-тендер».

Согласно протоколу от 12.11.2013 года рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе подано 8 заявок, все участники, подавшие заявки, допущены к участию в аукционе.

Статьей 41.10 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», действовавшего на момент проведения аукциона (далее – Закон о размещении заказов), установлено, что при проведении открытого аукциона в электронной форме участники открытого аукциона подают предложения о цене контракта, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене контракта на величину в пределах «шага аукциона», который составляет от 0,5 процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта. При проведении открытого аукциона в электронной форме устанавливается время приема предложений участников открытого аукциона о цене контракта, составляющее десять минут от начала проведения открытого аукциона до истечения срока подачи предложений о цене контракта, а также десять минут после поступления последнего предложения о цене контракта. Время, оставшееся до истечения срока подачи предложений о цене контракта, обновляется автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих проведение открытого аукциона, после снижения начальной (максимальной) цены контракта или текущего минимального предложения о цене контракта на аукционе. В течение десяти минут с момента завершения открытого аукциона в электронной форме любой участник открытого аукциона вправе подать предложение о цене контракта, которое не ниже чем последнее предложение о минимальной цене контракта на аукционе независимо от «шага аукциона», с учетом требований, предусмотренных Законом о размещении заказов.

В соответствии с протоколом аукциона от 15.11.2013 года в аукционе участвовало 6 лиц (с порядковыми номерами заявок: 1, 2, 3, 4, 6, 8). Лучшее ценовое предложение подано участником размещения заказа с заявкой № 8 - 43 929 508,08 руб.

Согласно сведениям, предоставленным электронной торговой площадкой - ООО «РТС-тендер», в ходе проведения аукциона в период времени с 10 часов 40 минут до 10 часов 48 минут 15.11.2014 года участниками размещения заказа с заявками № 2 (ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ»), № 4 ООО («СтарЛайт»), № 8 (ООО «СтройМонолит») поочередно подавались ценовые предложения, по результатам которых цена контракта была снижена на 49,3 % (до 43 929 508,08 руб.). После чего аукцион завершился.

За 40 секунд до истечения десяти минут с момента завершения аукциона поступило ценовое предложение от участника размещения заказа с заявкой № 6 (ООО «СтримИнвест»): 80 000 000, 00 руб.

За 12 секунд до истечения указанного срока поступило ценовое предложение от участника размещения заказа с заявкой № 3 (ООО «Экостройсервис»): 78 999999, 00 руб.

Ознакомившись с документацией об аукционе, Комиссия Воронежского УФАС России установила следующее.

В соответствии с абз. г пп. 3.2.6 п. 3.2 раздела 1.1 документации об открытом аукционе в электронной форме вторая часть заявки на участие в аукционе должна, помимо прочего, содержать следующие документы и сведения:

- копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона, и такие требования предусмотрены Информационной картой;

- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копия акта приемки объекта капитального строительства (за исключением случая, если застройщик являлся лицом, осуществляющим строительство) при условии, что заказчиком установлено соответствующее требование.

В соответствии с п. 18 раздела 1.2 документации об аукционе (Информационная карта) вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать документы:

- копия действующего свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства по предмету аукциона, выданного саморегулируемой организацией в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, и в соответствии с приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 г №624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства»;

- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копия акта приемки объекта капитального строительства, за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство;

- копия действующей лицензии МЧС по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Согласно ч. 1 ст. 41.11 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на соответствие их требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

На основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме аукционной комиссией принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме (ч.2 ст. 41.11 Закона о размещении заказов).

В соответствии с протоколом от 18.11.2013 года подведения итогов аукциона в электронной форме заявки № 2 (ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ»), № 4 ООО («СтарЛайт»), № 8 (ООО «СтройМонолит») признаны несоответствующими требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме по следующему основанию: «непредставление документов, определенных частью 6 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (п. 4 ч. 6 ст. 41.8, п. 1 ч. 6 ст. 41.11 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ, абз. г пп. 3.2.6 п. 3.2 раздела 1.1 документации об открытом аукционе в электронной форме, п. 18 раздела 1.2 Информационная карта: в составе второй части заявки не представлены копии документов,

подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющимися предметом торгов: копия действующего свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства по предмету аукциона, копия действующей лицензии МЧС по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копия акта приемки объекта капитального строительства».

Победителем аукциона признан ООО «Экостройсервис».

Ознакомившись с заявками ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт» ООО «СтройМонолит», Комиссия Воронежского УФАС России установила, что в составе заявок вышеперечисленные документы не представлены.

Таким образом, ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт» ООО «СтройМонолит», не имея намерений на заключение контракта, с целью введения в заблуждение добросовестных участников аукциона, совершили заведомо спланированные действия, направленные на демпинговое снижение цены контракта, что привело к нецелесообразности подачи иными участниками аукциона ценовых предложений и тем самым обеспечило возможность заключения контракта четвертому участнику соглашения - ООО «Экостройсервис» по цене, приближенной к максимальной.

Указанное поведение ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт» ООО «СтройМонолит», ООО «Экостройсервис» свидетельствует о наличии между ними договоренности, которую они реализовывали с целью выведения добросовестных участников аукциона из конкурентной борьбы.

Комиссией Воронежского УФАС России принято во внимание следующее.

IP-адрес является персональным (цифровым) идентификатором получателя услуг доступа к интернету; выделяется клиенту IP-адреса техническим способом, на платной основе некоммерческой организацией, являющейся региональным Интернет регистратором.

Как следует из письма, предоставленного электронной торговой площадкой - ООО «РТС-тендер», в период проведения аукциона ценовые предложения от ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт», ООО «СтройМонолит», ООО «Экостройсервис» поступали с одного IP адреса: 77.37.160.57.

В соответствии с письмом интернет-провайдера - ОАО «Ростелеком» IP адрес: 77.37.160.57 в период с 10 часов 40 минут до 11 часов 10 минут 15.11.2013 года был зарегистрирован за пользователем – <...>, адрес подключения - <...>.

В соответствии с имеющимися сведениями (учредительные документы, выписки из ЕГРЮЛ) одним из видов деятельности ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт» ООО «СтройМонолит», ООО «Экостройсервис» является строительство зданий и сооружений, производство общестроительных работ.

Пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Товарные границы рынка определяются в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОКВЭД). Согласно Порядку проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденному Приказом ФАС России от 25.04.2006г. № 108 антимонопольный орган наделен правом определения продуктовых границ товарного рынка, географических границ, субъектов товарного рынка и др.

Предметом аукциона является капитальный ремонт зданий.

Рынок строительства зданий и сооружений (ОКВЭД 45.2) в Воронежской области является низкоконцентрированным с развитой конкуренцией.

В соответствии с п. 2 ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством.

В пункте 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», указано, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Данный пункт постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации применим и к доказыванию соглашений. Иное применение указанных разъяснений будет являться неверным толкованием норм материального права, что подтверждается постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа № Ф09-6977/11 от 02.11.2011 по делу № А71-992/2011 оставленному в силе определением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № ВАС-15592/11 от 13.02.2012.

Согласно правовой позиции, сформированной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в ч. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции» последствиям.

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Таким образом, из имеющихся материалов дела усматривается, что в результате достижения устного соглашения между ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт», ООО «СтройМонолит», ООО «Экостройсервис» указанные лица реализовали модель группового поведения, состоящую из действий, направленных на поддержание цены на торгах, повлекших ограничение конкуренции путем исключения из конкурентной борьбы ООО «СтримИнвест», ООО «Рубикон».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Воронежского УФАС России **решила:**

1. Признать ООО «СтройМонолит» нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО

«СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт», ООО «Экостройсервис» которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на выполнение работ по капитальному ремонту жилого корпуса №9 в БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат» (реестровый номер торгов — 0131200001013004229).

2. Признать ООО «СтарЛайт» нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтройМонолит», ООО «Экостройсервис» которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на выполнение работ по капитальному ремонту жилого корпуса №9 в БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат» (реестровый номер торгов — 0131200001013004229).

3. Признать ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ» нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «СтарЛайт», ООО «СтройМонолит», ООО «Экостройсервис» которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на выполнение работ по капитальному ремонту жилого корпуса №9 в БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат» (реестровый номер торгов — 0131200001013004229).

4. Признать ООО «Экостройсервис» нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ», ООО «СтарЛайт», ООО «СтройМонолит» которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на выполнение работ по капитальному ремонту жилого корпуса №9 в БУ ВО «Бобровский психоневрологический интернат» (реестровый номер торгов — 0131200001013004229).

5. Выдать ООО «СтройМонолит» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

6. Выдать ООО «СтарЛайт» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

7. Выдать ООО «СТРОЙ КАПИТАЛ» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

8. Выдать ООО «Экостройсервис» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии со ст. 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее

решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Резолютивная часть объявлена 28.04.2014 г.

Решение изготовлено в полном объеме 08.05.2014г.

Председатель Комиссии

Члены комиссии